

中文摘要

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学 号: X2006120010

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

破产重整中的债权人的保护

The Protections of the Creditors in the
Bankruptcy Reorganization

何 瑛

指导教师姓名: 朱炎生 教授

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2010 年 11 月

论文答辩时间: 2010 年 月

学位授予日期: 2010 年 月

答辩委员会主席:_____

评 阅 人:_____

2010 年 11 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

- () 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。
- () 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人：

年 月 日

中文摘要

重整制度多元化的价值目标必然会对重整制度中的债权人利益产生影响。重整制度所彰显的通过拯救债务人以维护社会利益的价值目标,使债权人的利益受到很大的限制:如债权的延期减免、担保权的暂停行使。债权人还是重整成本和风险的主要承担者。同时,债权人作为债务人企业的最终控制权人应当具有维护自身利益的主动权。所以在重整中,债权人成为首要维护的利益群体。

那么,应当如何保护呢?在这里,我们撇开债权人内部优先权人、担保债权人、无担保债权人及其它债权人之间的利益分配问题,而是着重将债权人看作一个整体来探讨重整过程中的债权人保护。又由于重整状态下公司的特殊情况,存在公司正常经营状态以外的剩余权力,如重整融资权、商事合同选择权、撤销权、重整计划提出权等。针对这些公司重整中的特殊权力,重点把握其中的主要的三个问题来分析重整债权利益保护:一、重整控制权的债权保护;二、重整融资的债权保护;三、重整计划中的债权人保护。这也是本文的重点。

最后,根据我国破产重整债权人保护中存在的问题提出完善我国破产重整债权人利益保护的建议。

关键词: 重整制度; 债权保护

Abstract

The diversified value objectives of the reorganization system do inevitably have the impact on the creditor's interests. The reorganization system embodies the mechanism to rescue the debtor in order to preserve the value objectives of the community interest, thereby greatly limiting the creditor's interest, such as debt extension, debt relief, and suspension of security right. The creditors are still the major bearers of the cost and risk of the reorganization. Meanwhile, as the final controllers, the creditors should have the right to protect their interests. As such, in the reorganization, creditors become the primary interest group to be protected.

Then, how to protect the creditors? This article was not concerned with the distribution of creditor interest among internal preference creditors, secured creditors, unsecured creditors, and other creditors, but laid emphasis on the discussion about the creditor protection for all creditors as a whole during the reorganization. During the reorganization, except for the powers relating to corporate normal business operating, there are some special residual powers, such as reorganization financing power, the option and rescission right of the commercial contracts, and the proposal of reorganization plan, and so on. In relation to the foresaid special powers during the corporate reorganization, the article emphasized on the three points to analyze the reorganization of the protection of creditor's interests: the reorganization of control, the reorganization of financing and the reorganization plan.

Finally, the article proposed detailed countermeasures to improve the system of bankruptcy reorganization in China in view of losses of the creditor in the Reorganization system in our country.

Key words: Reorganization System; The Protections of the Reorganization's Creditors.

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录

引 言.....	1
第一章 重整制度概念及价值本位.....	2
第一节 重整制度的概念.....	2
一、重整的含义.....	2
二、重整制度的社会本位.....	2
第二节 重整制度与债权人利益保护的价值冲突.....	3
一、重整制度的目标价值.....	3
二、重整制度与债权人利益保护的价值冲突的体现.....	3
第二章 重整制度对债权人利益保护之必要性.....	5
第一节 重整程序对债权人的消极影响.....	5
一、债权人需要做出债权减免、延期清偿、分期付款等债权清偿的承诺和让步.....	5
二、在重整期间，债权人不得主张其担保权.....	5
三、债务人可能利用重整程序恶意逃废债务.....	6
四、债权人将成为企业重整成本和风险的主要承担者.....	6
第二节 债权人利益保护在重整制度中的核心地位.....	6
一、债权人是法律应维护的首要利益主体.....	6
二、债权人是重整企业的核心控制权人.....	8
第三章 破产重整中的债权人的保护.....	9
第一节 重整控制权与债权人保护.....	9
一、重整控制权的集中行使与债权人权利保留.....	9
二、债权人行使重整控制权的机构.....	10
第二节 重整计划与债权人的保护.....	13
一、重整计划制定者的确定.....	13
二、重整计划的表决与债权人意思自治.....	14
三、重整计划批准的条件与原则.....	17
第三节 重整融资中的债权保护及利益平衡.....	20

一、重整融资的必要性.....	20
二、融资债权人的特殊地位.....	21
第四章 我国破产重整债权人利益保护制度的完善.....	24
第一节 我国破产法关于破产重整债权人利益保护的现行规定	24
一、债权人的重整申请权.....	24
二、债权人对于重整计划草案的表决权.....	24
三、债权人对于重整执行的监督权.....	24
第二节 我国破产重整债权人保护中存在的问题	25
一、债权受到强制，由于行政力量的干预，一些经营状况良好、资金雄厚的债权人被迫减让债权	25
二、重整程序适用范围过于宽泛.....	26
三、债权人被重整程序边缘化的倾向和危险.....	26
第三节 完善我国破产重整债权人利益保护的建议	27
一、防止行政权力的干预，有效发挥重整制度的作用.....	27
二、在重整公司治理中强化债权人意思自治，加强债委会职能.....	28
三、完善重整计划的主体机制和通过标准.....	29
四、确立重整融资的借款等级体系.....	29
结 论.....	31
参考文献.....	32

CONTENTS

Preface.....	1
Chapter 1: The concept of reorganization system and value bases	2
Section 1: The concept of reorganization system	2
1. The definition of reorganization system	2
2. The social standard of reorganization system	2
Section 2: Analysis on value conflicts between the reorganization system and the protection of creditors' interest	3
1. The objective value of reorganization system.....	3
2. The embodiment of value conflicts between the reorganization system and the protection of creditors' interest	3
Chapter 2: The necessity of the protections of the reorganization system against creditors' interest.....	5
Section 1: The impact of the reorganization procedures on the creditors.....	5
1. The commitment and concession of the creditors to debt reduction and relief, debt extension, installment and the like	5
2. The forbiddance of the creditors over security right during the reorganization .	5
3. The vicious debt default of debtor via making use of the reorganization procedure.....	6
4. The becoming major cost and risk bearers in the reorganization as the creditors	6
Section 2: The core position of the creditors' interest protections in the organization system	6
1. The creditors as the primary interest subject under the legal protections	6
2. The creditors as the core controllers in the corporate reorganization	8
Chapter 3: The protections of the creditors in the bankruptcy reorganization.....	9
Section 1: The control in reorganization and the protections against the creditors	9
1. The centralization of control in reorganization and the creditors' right reserved	9
2. The organization for the creditors to exercise control right.....	10
Section 2: The reorganization plan and the protections of the creditors.....	13
1. The determination of the reorganization plan designer	13
2. The vote of reorganization plan and the creditors' autonomy of will	14

3. The conditions and principles of the approval of the reorganization plan.....	17
Section 3: The protections and interest balance of debt in the reorganization	
financing	20
1. The necessary analysis on the reorganization financing	20
2. The special position of financing creditors	21
Chapter 4: The improvement on the creditors' interest protection	
system during the bankruptcy reorganization in China. 24	
Section1: The current regulations in PRC bankruptcy laws on the creditors'	
protection during the bankruptcy reorganization.....	24
1. The right of application for the creditors	24
2. The voting power over the draft reorganization plan for the creditors	24
3. The oversight power over the execution of the reorganization for the creditors .	24
Section2: The problems of the creditors' protections in the bankruptcy	
reorganization in PRC	25
1. The intervention of the administrative power in the reorganization and the	
creditors under the compulsion.....	25
2. The over-extensive applicable scope of the reorganization procedures.....	26
3. The tendency to marginalization for the creditors during the reorganization	
procedure.....	26
Section 3: The suggestions on the improvement of the creditors' interest	
protection in PRC bankruptcy reorganization	27
1. To prevent the administrative intervention and effectively strengthen roles of	
the reorganization.....	27
2. To strengthen the creditors' autonomy of will in the reorganization corporate	
governance and enhance the function of the creditor committee.....	28
3. To improve the subject mechanism and pass-through standards of the	
reorganization plan.....	29
4. To ensure the rating systems for the reorganization financing	29
Conclusion	31
Bibliography	32

引 言

公司重整制度在我国的破产法中被引入,这意味着重整制度在我国的正式建立。随着重整制度在实践中拯救债务人企业作用的不断彰显,将会有越来越多的困境债务人企业向重整制度寻求再生的希望。但是,重整程序立法价值目标乃是将实现社会整体利益置于实现债权之上,由此必然限制重整债权的行使。一方面由于经营风险的存在,并非所有的重整都能够获得成功,另一方面债务人及其他关系人的机会主义倾向始终存在,所以债权人并非总是能够实现比之单纯破产清偿更大程度的受偿,甚至可能因重整的实施而致债权受到进一步损害,最突出的问题就是,因重整的拖延或由于重整的失败造成债务人资产进一步流失、损耗等而致债权人的受偿程度进一步降低。这一问题对于市场机制尚不健全、重整立法及实践尚乏经验、配套制度尚不完整的我国来说,其严重性和迫切性尤为重大。

第一章 重整制度概念及价值本位

第一节 重整制度的概念

一、重整的含义

重整,又被称作重组或更生,重整作为一种积极的破产预防和拯救再建法律制度,是指对于已经具有破产原因或具备破产可能而又有复兴再生希望 and 价值的债务人,经由利害关系人的申请和法院审查批准,在法院的监督或者主持和利害关系人的参与下,对债务人进行债权债务关系和其它利害关系上的调整以及生产经营上的整理,以维持和发展事业,摆脱经营和财务困境,重获生机和发展。^①

从概念上理解,学者一致认为重整制度是将重心置于重整企业的重建,促使有破产危险的公司、企业等债务人进行经营上的整顿和债权债务关系上的清理,以期摆脱财务困境,维持生存并复苏和发展。从目的上理解,重整制度旨在通过司法干预的手段协调各关系方之利益,调整债权债务关系和企业的所有权关系以维系企业的继续营业,从而保留企业的运营价值,实现挽救企业的目的。

二、重整制度的社会本位

虽然不同国家经历了不断的变化和发展,但是,从立法本位的角度分析,各国的企业法律制度可以分为债权人本位——债务人与债权人的利益平衡本位——社会本位与债权人债务人利益并重三个阶段。这种立法本位的变化直接导致债权人地位的变化。^②重整制度就是社会本位的典型代表。在重整制度中,债权人的债权受偿利益一般都让位于债务人继续经营蕴涵的社会公共利益。

实际上,重整制度打破了私法与公法之间的传统界限,实现了私权本位和社会本位的调和。也就是说,重整制度把企业置于中心地位,并不仅仅是着眼于包含在企业中的各方当事人利益,而且是着眼于企业在社会经济生活中的地位及其兴衰存亡对社会生活的影响。例如,法国的《困境企业司法重整及清算法》“所考虑的主要是经济和社会问题,把法律因素放在次要地位,法律所关注的是为企业的前途找到妥善的办法,把了结过去的负债放在次要地位”。^③重整制度的发展

^① 王欣新. 破产法学[M]. 北京: 中国人民大学出版社, 2004. 215.

^② 康伟. 论破产重整制度的立法目的及其实现基础(硕士学位论文)[D]. 河南大学, 2003.

^③ 沈达明, 郑淑君. 比较破产法初论[M]. 北京: 对外贸易教育出版社, 1993. 220.

体现了社会问题在法律政策天平中的分量日益加重。用哈耶克的话来形容,即“对社会正义的诉求已经变成了政治讨论中使用得最为广泛而且也是最为有效的一种论辨”。^①此时,破产法所寻求的已不再是债权人和债务人两极重心和方向的平衡,而是加入了社会力量而成为三维方向和三极层面的作用力量和平衡关系。维持三维方向的力量均衡已经成为当今企业破产立法的艰巨任务。可以说,鉴于重整制度产生的社会背景和客观基础,以及人们期望它在这种大环境中扮演的角色,不可避免的使其具有社会本位,并成为社会利益的“代言人”。

第二节 重整制度与债权人利益保护的价值冲突

一、重整制度的目标价值

重整制度作为一项企业拯救制度,其根本价值在于促进债务人复兴,维护社会利益。随着社会经济发展,市场主体规模不断扩大,各企业之间的联系日趋紧密,某一个企业的破产,除了会影响到债权人、债务人、投资人的利益外,还会涉及到企业职工、与之有利益关系的其他企业、社会保障等各方面的制度安排,因此对陷入困境的企业进行拯救,预防其破产就显得尤为重要。破产清算制度与和解制度主要关注于债权人和债务人的利益,缺乏协调企业职工利益、出资人利益、契约相关人利益以及社会公共利益的机制安排,这种固有的内在缺陷使得其难以满足现代社会发展的要求。而重整制度能有效克服这些局限,“它把企业置于中心地位时,并不仅仅着眼于包含在企业中的各方当事人的利益,而且着眼于企业在社会经济生活中的地位以及企业兴衰存亡对社会生活的影响。”所以从法律价值来看,企业重整制度是以社会利益为本位的,其基本目的是清理债务和拯救企业,其中拯救企业是首要任务和根本目的。由此,重整制度所彰显的通过拯救债务人以维护社会利益的价值目标,与债权人利益的保护之间必然存在冲突。

二、重整制度与债权人利益保护的价值冲突的体现

从债务人利益出发,当然希望延缓及减少重整债权的支出,以减轻其财务上的负担,尽快达到重整的目的;从债务人的职工、出资人、固定客户等相关人的利益出发,也希望债务人能够稳定、持续经营;而从债权人的利益出发,则希望债权早日获得足额清偿,避免因迟延或部分免除清偿而受损害。

^① 弗里德得希·冯·哈耶克. 法律、立法与自由[M]. 北京: 法律出版社, 2000.

然而，重整程序启动后的自动冻结制度，将极大限制债权人的行为，即使是已经设定财产担保的债权，也不可主张优先受偿。从某种意义上讲，自动冻结制度就是基于特定当事人选择启动破产程序或者重整程序而对各方当事人之间的财产关系作出另外安排的制度。而且重整一般耗时较长，由于经济生活的纷繁复杂和重整计划的局限性，其结果难以也根本无法预测和确定。一旦重整失败，债权人将为此承担巨大的损失，换言之，重整的风险和成本将主要由债权人承担。^①

正因如此，实务中，债务人发动重整程序的积极性甚至比债权人更高，甚至重整制度变成了债务人对付债权人的工具，变成了债务人阻止债权人个别执行、拖延债务履行的手段。

不过这种价值冲突并非不可调和。理智的债权人发现与其将债务人的有限财产分散出售，不如采取措施极拯救债务人。如果公司重整成功，则显然是一个多赢的结果：债权人的债权可以得到比破产清算更高的清偿，股东可以保住其投资不至付诸东流，雇员则保留了职位和工作机会，债务人避免了清算解体的命运，其他与债务人有直接或间接关系的利益主体也因债务人的重生而从中受益。还句话说，只有重整成功，债权人利益才能获得充分的保障。因此，债权人利益的保护与公司重整目的的实现既相互冲突又相互依存，二者息息相关、互为因果。

^① 李永军. 重申破产法的私法精神[J]. 政法论坛, 2002, (3): 31.

第二章 重整制度对债权人利益保护之必要性

第一节 重整程序对债权人的消极影响

尽管重整制度与债权人利益保护之间的价值冲突是可以调和的，但理想的制度设计在现实中未必总是如意。对债权人来说，重整程序中的债权损耗和风险是无法避免的。具体来说，主要表现为如下方面：

一、债权人需要做出债权减免、延期清偿、分期付款等债权清偿的承诺和让步

无论重整申请是谁提出，重整的原因都在于债务人陷入了严重的财务危机。要缓解债务人的财务状况并使其复兴，一个重要而常用的方法就是债权调整，即在重整计划中债权人做出债权减免、延期清偿或者分期付款等承诺，从而使债务人将主要精力集中于拯救企业而不是应付债权清偿。

其实，企业重整的过程主要是企业和主要债权人之间利益协调的过程。对于重整企业的大的债权人来说，在重整计划中必须做出大幅度的债权调整，做出债权调整方面的决定可能是事关自身利益的重大行为，而且同样伴随着风险。一方面，在哪些方面的做出让步将是一个艰难选择，比如减免多少债权、延期付款的时间多长才是合适的；另一方面，如果重整失败，尽管在重整计划中做出的债权调整的承诺失去效力，但是可能的问题是：经过各种重整措施后，债务人此时的财产状况可能还差于重整前，这意味着在重整后所能获得的回报要低于直接进行破产清算而获得的清偿。

二、在重整期间，债权人不得主张其担保权

为确保企业重整所必须的物质基础，各国破产法均通过自动冻结制度来阻止所有意图对债务人提出请求或者直接对债务人的财产实施执行的行为，以防止债权人的个别讨债行为对债务人的继续营业产生影响。即使是重整裁定前成立的担保物权，也必须接受重整程序的约束而暂时停止其对担保物的优先受偿。

目前，很多债权都在债务人的特定财产上设定了担保。债务人一旦进入重整程序，债权人的担保权即无法行使。

三、债务人可能利用重整程序恶意逃废债务

重整程序的展开一直伴随着各方利益相关人之间利益博弈。对债务人来说,尽可能减轻自身的债务负担无疑是符合其自身利益最大化需求的。由于债务人比局外人更熟悉企业的经营状况,让债务人担任重整人能够最大限度的提高重整程序的效率,更有利于实现企业复兴的目的,因此多数国家破产法愿意选择债务人担任重整人来具体执行重整计划。但是,债务人与债权人之间的利益冲突因素,极有可能导致债务人利用重整程序阻碍债权的公平清偿。而且重整程序甚为复杂,耗时较长,这就为债务人逃废债务提供了时间和机会。比如在企业优良资产的处置上,债务人可能会以获得重整资金的名义低价转让给关联企业,或者通过一系列眼花缭乱的运作进行资产剥离。这个问题在实行破产重整制度的美国也同样存在,正如美国加利福尼亚州中区联邦破产法官拉塞尔博士指出:“可以清楚的看出,第 11 章程序(《美国破产法典》的重整一章)是迎合了债务人的需要,债务人可以从自动中止执行中获得收获,借以摆脱严重的经济状况所造成的危机。”

四、债权人将成为企业重整成本和风险的主要承担者

重整制度中强制程序的中止、别除权的限制、重整债权清算的限制,虽然有助于保全债务人资产的完整性,但已对债权人的权益造成了不利影响;加之,重整程序的分组表决方式和股东利益的引入,在增加重整计划通过的机率同时,也削弱了债权人对债务清理的自治能力,尤其是法院出于社会整体利益的考虑强制通过重整计划时,甚至可能排斥债权人的意志,使债权人缺乏债务清偿的心理预期,给债权人的经济生活带来了极大的不稳定性,如果重整失败,将对债权人的利益造成巨大损失,债权人实际上承担了重整企业逃废债务或者重整失败的风险负担。

第二节 债权人利益保护在重整制度中的核心地位

一、债权人是法律应维护的首要利益主体

从利益与法律的关系角度分析,一方面,法律本身是对利益的界定与保护,另一方面,法律规则本身就是利益的产物。在制定和安排这种利益方案的过程中,

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库